BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

17 -02- 2021

Број: JH2-02-07-1-3762-7/20
Бања Лука, 11.02.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Метаго д.о.о. Бања Лука, бр.- од 17.12.2020.године, заступан по адвокату Папоња-Буноза из Мостара, изјављене на Тендерску документацију, бр. 20-404-401/20 од 03.12.2020.године, уговорног органа, Република Српска, Град Бања Лука, у поступку јавне набавке, „теренских транспортних ватрогасних возила“, на основу члана 111. став (1) тачка д.) Закона о јавним набавкама ("Сл.гласник БиХ", број:39/14) и члана 230. Закона о управном поступку ("Сл.гласник БиХ",број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа , одржаној дана 11.02.2021.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Метаго д.о.о. Бања Лука бр. - од 17.12.2020.године, изјављена на Тендерску документацију, уговорног органа, Република Српска, Град Бања Лука, број. 20-404-401/20 од 03.12.2020. године, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се** Тендерска документација, бр. 20-404-401/20 од 03.12.2020.године уговорног органа, Република Српска, Град Бања Лука, у цијелости, предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за повраћај накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 3.500,00 КМ .
4. Усваја се захтјев жалиоца, за накнаду трошкова у висини Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката („Службене новине ФБиХ“ бр. 22/04 и 24/04) у износу од 280,80 КМ, док се за остали дио захтјев одбија као неоснован.
5. Налаже се уговорном органу, да жалиоцу , накнади трошкове жалбеног поступка у висини Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката („Службене новине ФБиХ“ бр. 22/04 24/04) из тачке 4. овога рјешења, у року од 15 дана од дана извршности овога Рјешења.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, Република Српска, Град Бања Лука (удаљем тексту Уговорни орган) је објавила Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 320-1-1-427-3-315/20 од 03.12.2020.г.у отвореном поступку јавних набавки „теренских .транспортних ватрогасних возила", према тендерској документацији, бр. 20-404-401/20 од 03.12.2020.г., расписан на основу Одлуке о покретању поступка јавне набавке .

Након горе проведене процедуре, незадовољан истом, жалилц улаже жалбу из следећих разлога:

У жалби жалиоца се истиче:

1. Тендерском документацијом (у даљем тексту: ТД) уговорног тијела позвани су понудитељи да доставе понуде у отвореном набаве роба " Набавка теренских транспортних ватрогасних возила".

Тендерска документација уговорног тијела, и то у дијелу техничких спецификација возила, за ЛОТ 2 и ЛОТ 3, као и остављени рок испоруке робе од 30 дана , је противно чланку 3. Закона о јавним набавкама, односно иста ТД у овом дијели је дискриминаторска и не дотиче се активна и правична конкуренција међу понуђачима.

2. Подноситељ је дана 07.12.2020 године поставио упите, односно захтјеве за појашњење уговорном тијелу, те је дана 11.12.2020 године, добио појашњење уговорног тијела, којим појашњењем подноситељ сматра да је уговорно тијело прекршило одредбе Закона о јавним набавкама, из којих разлога тендерска документација уговорног тијела мора бити поништена са циљем да се иста усклади са темељним начелима Закона о јавним набавкама.

3. Техничка спецификација за предметна возила у ЛОТ 2. и ЛОТ 3. је написана на начин да одговара искључиво возилу марке Тоуота , Хилух

Димензије возила су буквално преписане из каталога као и димензије гума. На тендеру не могу учествовати друга пик ап возила која се могу купити у БиХ, као што су марке : Митсубисхи Л200, Ниссан Навара , Форд Рангер , BW Амарок, Исузу ДМах , Мерцедес Х класс итд.

Такође, рок испоруке од 30 дана, може испоштовати само онај понуђач који има предметно возило на лагеру, иако је уобичајно да се у оваквим поступцима јавне набаве прописује рок испоруке од 90 дана па чак и до 180 дана, што је реалан период да се испоручи возило од стране произвођача.

Подноситељ истиче да техничка спецификација у ЛОТ 2 и ЛОТ 3 елиминира бројне понуђаче, осим возила марке ТОУОТА, а да би ТД била не дискриминаторска да се исправе слиједеће ставке ;

- Снага мотора: избрисати или дефинисати минималну снагу мотора ЛОТ 2 и ЛОТ 3

- Година производње 2020.г.: дефинисати ново возило произведено 2020. или 2021. год ЛОТ 2 и ЛОТ 3
- Међуосовинско растојање: избрисати или дефинисати минимално међуосовинско растојање ЛОТ 2 и ЛОТ 3
- Гуме димензија 265/65-17 избирисати или дефинисати врсту гуме на возилу без тачне димензије ЛОТ 2 и ЛОТ 3
- Предњи и задњи браник у црној боји: избрисати или дефинисати браници у боји возила или другој боји ЛОТ2 и ЛОТ 3
- Утичница 220 в у кабини возила, избрисати ЛОТ 2
- Рок испоруке: дефинисати рок испоруке од минимално 90 дана

Са измијењеном тендерском документацијом уговорног тијела, постигла би се активна и правична конкуренција међу потенцијалним понуђачима.

Да је тендерска документација уговорног тијела дискриминаторска, видљиво је из чињенице да утичница 220в у кабини има само Тоуота, чиме се беспотребно елиминирају друге марке возила које могу испунити сврху предметне јавне набаве.

4. Провођење поступка јавних набавки неупитно мора подстакнути конкуренцију међу привредним субјектима, а све у циљу постизања што повољнијих увјета за набавку. Привредним субјектима мора бити омогућено да процијене своју конкурентност, односно своје могућности, али им мора бити омогућено и да имају једнаке шансе за добивање уговора. Осигуравање конкуренције је основни начин осигурања економичне и ефикасне употребе јавних средстава. То, у суштини, значи да се уговор о јавној набавци закључује посредством такмичења, односно да се избор најповољније понуде врши кроз поступак јавне набавке који подразумијева конкуренцију. Само кроз поступак који омогућава фер тржишно такмичење уговорни органи могу рачунати да ће добити најбољи могући однос цијене и квалитета, као и најбоље могуће увјете у погледу реализације уговора о јавној набавци.

У конкретном случају, без икаквог упоришта, уговорно тијело је прописало ТД која одговара искључиво понуђачу који има на лагеру возило марке TOYOTA док су други понуђачи, који могу понудити робу која одговара сврси предметне јавне набаве, искључени да судјелују у овом поступку, што има за посљедицу кршења обвезе да уговорна тијела у поступцима јавне набаве осигуравају правичну и активну конкуренцију.

ТД уговорног тијела у побијаном дијелу је противна одредби чланка 53. ст.3. точ. и) Закона о јавним набавкама, као и одредби чланка 7. став Упутства за припрему тендерске документације и понуда, којим одредбама је прописана обвеза уговорних тијела да прописују минималне квалификацијске увјете за кандидате који су размјерни предмету набавке. Одредбом члана 54. Закона о јавним набавкама прописано је да техничке спецификације морају свим кандидатима/понуђачима омогућити једнак и недискриминирајући приступ надметању.

Ради свега наведеног, предлаже се да уговорно тијело, или Уред за разматрање жалби , жалбу жалитеља уважи, поништи измијењену тендерску документацију уговорног тијела у побијаном дијелу и преиначи у складу са одредбама Закона о јавним набавкама, као и да се жалитељу надокнаде трошкови поступка према трошковнику који се доставља.

Трошковник:

- састав жалбе 978,12 КМ (836,00 КМ, увећано за ПДВ 17 % 142,12 КМ)
- накнада на име покретања жалбеног поступка по одређењу Уреда за разматрање жалби БиХ
- административна такса

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 20-404-401/20 од 24.12.2020. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-3762/20 од 28.12.2020.године.

У Изјашњењу се истиче :

1. Возило веће снаге има већу штетну емисију С02 те је максимално ограничена за случај да возила морају дуже радити у затвореним просторијама (гаражама).

2. Када је наведено 2020.година производње подразумијева се да не може бити старија година производње, те се прихвата и 2021 .година производње.

3. Под затвореним одвојеним товарним простором (до висине страница) се подразумјева да товарни простор физички мора бити одвојен од кабине са путницима (без могућности физичког преласка из кабине у товарни простор) и затворен до висине бочних страница , од утјецаја на временске услове (сунце, киша, снијег, вјетар).

4. Вишенамјенска возила као што су моторна возила за превоз особа и робе, односно за возила pick up која обично имају више од једног реда сједишта и састоје се од два одвојена дијела, тј. од затворене кабине за превоз особа и отвореног или прекривеног простора за превоз роба и опреме се сврставају у теретна ако је максимална унутрашња дужина пода простора за превоз већа од 50% дужине размака између осовина возила или уколико она имају више од двије осовине (објашњење о сврставању у Царинску тарифу БиХ „вишенамјенских " моторних возила). Дужина возила је битна да би задовољила потребе за смјештај ватрогасаца и терета, а како одмах мора бити сврстана као теретно возило везано је за међуосовински размак (накнадна преправка у вишенамјенско није дозвољено).

5. Понуђач може доставити и другу димензију пнеуматика , али наплатци морају бити 17" због унифицираности других возила.

6. Браници се захтјевају у црној боји јер су наведена возила предвиђена за услове гдје чешће долази до оштећења, понуђач може доставити возило са браницима у боји возила као и кромирани задњи браник.

7. Овдје се мисли на ваньске ретровизоре.

8. Бочне степенице које се испоручују се у основи испоручују код већине произвођача као основна опрема мада понуђач исту може третирати и као додатну опрему на возилу.

9. Потребно је да утичница има 220 V напон у кабини , како нисмо нагласили у које сврхе ће бити кориштена тако се од понуђача и не захтјевају посебни услови за снагу те возило може, а и не мора да има AC/DC претварач .

ОДГОВОРИ НА ПИТАЊА ЗА ЛОТ 3

1. Возило веће снаге има већу штетну емисију C02 те је максимално ограничена за случај да возила морају дуже радити у затвореним просторијама (гаражама).

2. Када је наведено 2020.година производње подразумијева се да не може бити старија година производње, те се прихвата и 2021 .година производње.

3. Вишенамјенска возила као што су моторна возила за превоз особа и робе, односно за возила pick up која обично имају више од једног реда сједишта и састоје се од два одвојена дијела, тј. од затворене кабине за превоз особа и отвореног или прекривеног простора за превоз роба и опреме се сврставају у теретна ако је максимална унутрашња дужина пода простора за превоз већа од 50% дужине размака између осовина возила или уколико она имају више од двије осовине (објашњење о сврставању у Царинску тарифу БиХ „вишенамјенских " моторних возила). Дужина возила је битна да би задовољила потребе за смјештај ватрогасаца и терета, а како одмах мора бити сврстана као теретно возило везано је за међуосовински размак (накнадна преправка у вишенамјенско није дозвољено).

4. Понуђач може доставити и другу димензију пнеуматика , али наплатци морају бити 17" због унифицираности других возила.

5. Браници се захтјевају у црној боји јер су наведена возила предвиђена за услове гдје чешће долази до оштећења, понуђач може доставити возило са браницима у боји возила као и кромирани задњи браник.

6. Кука за вучу се подразумјева да мора бити ЕУРО и од произвођача возила. У овом случају је увијек предвиђено за максималну тежину приколице коју произвођач допушта за возило. Како није наведено која је инсталција подразумјева се да може бити или 7-полска или 13-полска.

ОДГОВОРИ НА ЗАЈЕДНИЧКА ПИТАЊА ЗА ЛОТ 2 и ЛОТ 3:

1. Под гаранцијом на возила се подразумјева гаранција коју даје произвођач. Понуђач може дати изјаву о гаранцији на возило али фабричку (она мора вриједити у било којем овлаштеном сервису у случају да понуђач из било ког разлога не буде овлаштен за сервисирање возила у периоду гаранције која је наведена). Од понуђача се захтијева да мора обезбједити бесплатну помоћ на путу како је и наведено у техничкој спецификацији .

2. Дужи рок за испоруку није прихватљив.

Уговорни орган је, у циљу испуњавања захтјева транспарентности из члана 3 ЗЈН, благовремено одговорио на сва постављена питања. На одређена питања, односно захтјеве жалиоца изнесене још и у поменутом Извјештају о питањима и одговорима у вези са тендерском документацијом, УО је већ заузео флексибилније ставове по питању појединих дијелова оспораваних техничких спецификација. Такав примјер је тражена година производње гдје је формулисано да ће се прихватити и уколико је година произвођње возила 2021., а да се не може прихватити само старија година производње. Сличан је случај када је у питању димензија пнеуматика, боја браника, AC/DC претварач итд. Ипак, код неких навода жалиоца уговорни орган није имао могућности кориговања захтјева техничке спецификације, имајући у виду намјену, сврху, захтјеве паркинг простора за возила која су предмет набавке и сл.

Дакле, уговорни орган је мишљења да није оправдан жалбени навод да су оспораване техничке спеицификације дискриминаторске, имајући у виду да је уговорни орган на сва питања жалиоца понудио одговарајуће објашњење, а за поједине захтјеве чак заузео став да пристаје на одређена одступања, наводећи границе и оквире тих одступања. Уколико би уговорни орган ишао у правцу комплетне или измјене већег дијела тендерске документације суштински би се довело у питање право уговорног органа, да одлучи коју ће робу, у складу са властитим потребама и финансијским средствима набављати.

Када је у питању рок за испоруку, за који жалилац наводи да је такође дискриминаторски, уговорни орган такође сматра да је исти неоснован. Наиме, имајући у виду да се ради о отвореном поступку, међународног вриједносног разреда, гдје ће због сложености процеса, од момента доношења одлуке о исходу поступка, преко редовног рока за жалбу (10 дана), до самог потписивања уговора (уколико се поступак оконча одлуком о избору најповољнијег понуђача) проћи извјестан период времена, прије и него почне да тече рок за испоруку, те ће најповољнији/изабрани понуђач свакако имати више времена на располагању, које ће моћи да искористи за покретање одређених аранжмана са својим добављачима и сл. Ипак, уговорни орган свакако нема намјеру да се бави планирањем залиха нити једног понуђача.

Чланом 102., став (1) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“, број 39/14) прописано је сљедеће: „Странке у поступку дужне су изнијети све чињенице на којима заснивају своје захтјеве или одлуке, поступке, радње или нечињења, те предложити доказе којима се те чињенице утврђују“. Жалилац нигдје у жалби није навео доказе којима се жалбени наводи утврђују, те се бави паушалним оцјенама ваљаности тендерске документације. Битно је напоменути да је тендерску документацију до момента израде овог изјашњења преузело 18 различитих субјеката, који нису имали примједби нити питања у вези са истом.

Захтјеви техничких сепцификација као и рок испоруке уговорни орган је одредио у складу са властитим потребама, а за одређене ставке чак заузео и флексибилнији приступ, након постављених питања у вези са тендерском документацијом. Међутим, измјена тендерске документације у мјери у којој то захтијева жалилац, за уговорни орган није прихватљива,

те, предлажемо да Канцеларија за разматрање жалби жалбу привредног субјекта „METAGO“ д.о.о. Бања Лука одбије као неосновану.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлаштене особе сходно члану 109. став (1.) Закона о јавним набавкама и члану 227. став (1.) Закона о управном поступку. Поред наведеног, овај орган је, прије разматрања жалбе утврђивао испуњеност услова у смису одредбе члана 105. и члана 108. став (3.) Закона о јавним набавкама и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова Закона.

Жалба је основана

Разматрајући све горе наведено, следећи хронолошки догађај и утврђујући чињенице повреде поступка , КРЖ је установио да наводи жалбе у дијелу који се односи на повреду материјалног права, у вођењу процедуралног дијела поступка набавке, су дјелимично тачни.

Према жалбеним наводима које описује жалилац, овај орган сматра да нема потребе образлагати, обзиром да је жалилац дана 26.01.2021.године доставио поднесак у којем обавјештава да је уговорни орган поништио поступак јавне набавке, те као доказ доставља Обавјештење о поништењу поступка набавке бр. 320-1-1-427-4-11/21 од 12.01.2021.године.

И поред горе наведеног, овај орган жели напоменути да уговорни орган приликом сачињавања новог ТД-а води рачуна о законским и подзаконским актима који регулишу ову област а посебно да пази на основна начела као што су транспарентност, недискриминација, активна конкуренција, економичност и др., те да код одређивања техичке и професионалне способности води рачуна о постављању минималних и максималних техничких захтјева возила које су предмет набавке, као и да има разуман рок за испоруку робе по потписивању уговора, чиме ће отворити конкуренцију у циљу што прихватљивијег и квалитетнијег предмета набавке као и економски повољније понуде.

Стога ће уговорни орган у поновљеном поступку, придржавати се сугестија и мишљења овога органа, отклонити недостатке, те у складу са законским одредбама, поступак довести до краја.

Имајући у виду висину постављеног захтјева за трошкове поступка, овај орган је у складу са одредбама са чланом 18. став 2. и 33. Тарифа о наградама и накнади трошкова за рад адвоката ("Службене новине Федерације БиХ" број: 22/04 и 24/04) у конкретном случају приступио одлучивању о трошковима овог поступка, сматрајући да у конкретном случају треба примјенити тарифе у поступцима у непроцјењивим стварима. Жалиоцу припада накнада трошкова поступка за подношење жалбе у управном поступку у непроцјењивом предмету, то јест у износу од 280,80 КМ (са укљученим ПДВ-ом) у складу са чланом 18. став 2. Тарифа о наградама и накнади трошкова за рад адвоката ("Службене новине Федерације БиХ" број: 22/04 и 24/04), Пресудом Суда Босне и Херцеговине број: СИ 3 У

023495 16 У од 16.03.2018.године и Закључком донесеним на општој сједници чланова КРЖ-а дана 01.08.2018.године. У преосталом дијелу захтјев се одбија као неоснован.

У складу са чланом 18. став (2) Терифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката у Федерацији БиХ, у управном поступку, припадајући бодови: 80 бодова х 3,00 КМ= 240,00 КМ без ПДВ-а, односно износ од 280,80 КМ са ПДВ-ом.

Сљедом горе наведеног чињеничног стања, КРЖ је у смислу тог донио рјешење као у диспозитиву истог.

Повратуплаћених средстава у износу од3.500,00 КМ, извршит ће се посебним актом у складу са чланом 108. став 7. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ“ бр. 39/14 од 19.05.2014. године) и чланом 4. Инструкције о начину уплате , контроле и повратанакнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Поука о правном лијеку

Ово Рјешење је коначан управни акт. Против овог Рјешења може се , поднијети тужба у управном спору пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
Драган Илић

Достављено:

- Уговорном органу
- жалиоцу
-а/а-евиденција

Бања Лука, Јована Дучића бр. 23/1;тел. 051/211-130;факс.051/211-137